

ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ОБРАЩЕНИЯ ЗА ПОЛУЧЕНИЕМ СОГЛАСИЯ

LEGAL FORMS SEEKING CONSENT

A. Gurtovoya

Summary. in this article, based on the analysis of legal material and legal literature, legal forms of obtaining consent are considered, the forms of treatment are presented, and the author comes to the conclusion that non-compliance with the form of application for obtaining consent, lack of necessary documents and materials in electronic form, non-compliance with conditions, violation of the form of treatment entails negative consequences for the person, the subject of legal relationship.

Keywords: transaction, action, participants of civil legal relations, forms of consent, forms of treatment, request, complaint, petition, collective appeal of citizens, petition.

Гуртова Анастасия Дмитриевна

Аспирант, Российская академия народного хозяйства
и государственной службы при Президенте Российской
Федерации, Москва
anst.gurtovaya@yandex.ru

Аннотация. в данной статье на основании анализа нормативно-правового материала и юридической литературы, рассмотрены правовые формы получения согласия, представлены формы обращения, а также автор приходит к выводу, что несоблюдение формы обращения за получением согласия, отсутствие необходимых документов и материалов в электронной форме, несоблюдение условий, нарушение формы обращения влечет за собой негативные последствия для лица, субъекта правоотношения.

Ключевые слова: сделка, действие, участники гражданских правоотношений, формы согласия, формы обращения, запрос, жалоба, ходатайство, коллективное обращение граждан, петиция.

В Российском законодательстве содержится принцип добровольности обращения к государственной правовой защите, использованию ее механизма для реализации, восстановления и защиты прав и законных интересов граждан имеющих важное значение в системе правозащитной деятельности. Значение принципа добровольности очевидно. Следует обратить внимание на то, что участники гражданско-правовых отношений самостоятельно решают как поступить в тех или иных случаях, ситуациях, какой метод, способ, средство применить при обращении к правовой защите (лично, через представителя, адвоката). У гражданина, юридического лица имеется выбор: «не заметить, возмутиться, согласиться, обратиться к закону». Обращение к каждому из них требует конкретного порядка и правил.

Российским законодательством предусмотрены различные формы обращения: «заявления, запрос, жалоба, предложение, ходатайство, коллективное обращение граждан, петиция». Определенные виды волеизъявления участника правоотношений, по функциональному основанию именуют формами согласия, что предполагает «действия субъектов» облаченные в определенную правовую форму. Например, «нотариальное согласие, форма согласия, предусмотренная правовыми актами Российской Федерации, (акцепт), подтверждающая факт получения согласия при обращении лица офертой, согласие супругов при покупке квартиры, на получение кредита потребительского кредита, согласие на совершение сделки согласно статье 157.1 ГК РФ» [1].

В силу принципа осуществления гражданских прав в своей воле и в своем интересе (п. 2 ст. 1 ГК РФ) третье

лицо, орган юридического лица, а также государственные органы или органы местного самоуправления, если такой орган действует с целью защиты. Речь идет об обязанности давать согласие на сделку. В ряде случаев форму согласия на совершение гражданско-правовой сделки устанавливает специальный закон.

Формой обращения называется, слово, указывающее того, к кому обращается второй участник отношений. В Российском законодательстве существуют различные формы обращения как указано ранее. У юридических лиц, занимающихся какой-либо профессиональной деятельностью, кроме обращения определяется законом, уставом, корпоративной политикой, которая может быть определена для данной конкретной организации. К иным формам согласия стоит отнести: 1) согласие как форма участия третьего лица в формировании и развитии гражданского правоотношения; 2) согласие как упрощенная форма волеизъявления воли участником возникающего, изменяемого правоотношения; 3) согласие — юридическое средство, обеспечивающее охрану абсолютных гражданских прав. Следует обратить внимание на согласие кредитора на перевод долга, согласие залогодателя на изменение обеспечиваемого обязательства, согласие на совершение сделки как акт волевой, в то же время (например: лицо запрашивает согласие, не урегулированное нормами гражданского права) [7].

Гражданским кодексом Российской Федерации предусматривается получение согласия, или одобрения как на предварительном этапе подготовки сделки, так и в стадии изменения правоотношений, если сделка, со-

вершается в отсутствие согласия не влечет правовых последствий для лица, уполномоченного давать согласие, то такая сделка признается недействительной.

Предварительное согласие предполагает, что лицо, заинтересованное в получении согласия, обязано заручиться им до совершения сделки, определив предмет сделки, на совершение которого дается согласие (например, лист информированного согласия пациента медицинского учреждения на оперативное лечение с сохранением соответствующего органа без изменения) [9].

В Российской Федерации человек и гражданин, обладает неотъемлемым комплексом прав, таких как: правоспособность и дееспособность. Дееспособность — это способность своими действиями приобретать права, принимать на себя обязанности и исполнять их. По достижению 18 лет гражданин вправе самостоятельно осуществлять весь объем прав и обязанностей, закрепленный в законе. В то же время с 6 до 14 лет, вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, сделки направленные на безвозмездное получение ими выгоды, сделки по распоряжению средствами, предоставленными им родителями, законными представителями или с согласия последних, третьим лицом для свободного распоряжения.

Законодательство России предусматривает формы обращения гражданина, о даче согласия и получения согласия, необходимого при заключении трудового договора, гражданско-правового договора, поручения, при получении медицинских справок, согласие на выезд несовершеннолетнего за пределы России, согласие на обработку персональных данных, в вопросах опекуна над детьми (согласие родственников для детей достигших 10 лет), членство в творческих организациях, представительство служащих организации, по доверенности или без доверенности, при обязательном условии добровольности, то есть по воле представляемого.

Обратим внимание на юридический факт в гражданском праве — сроки, которые по способу установления делятся на: по закону, иным правовым актам, сделкой, судом; по характеру сроки: императивные, диспозитивные, определенные, неопределенные, общие, частные (например: срок исковой давности, акцепт — срок после получения обращения лица, запросившего согласие).

Правомерны действия субъектов гражданского права в случае, если выдержан порядок, выражения согласия, при нарушении условий наступают правовые последствия несоблюдения юридической природы согласия.

Формами обращения за получением согласия следует считать: запрос, жалоба, ходатайство, коллективное обращение граждан, петиция. К запросам следует отнести обращение, выражающее потребность граждан в получении информации по интересующим вопросам личного или общественного характера. Жалоба, как это усматривается, может быть подана после отказа лицу во всех судебных инстанциях в Российской Федерации. Жалоба подается лично либо через представителя, рассматривается, если она не анонимна, и не является злоупотреблением права на жалобу. Ходатайство о разрешении принудительного исполнения решения, подается в компетентный суд. К нему прилагается документ подтверждающий соглашение сторон, по делам договорной подсудности. Коллективное обращение граждан, двух или более, петиции — о необходимости проверить общественные реформы, изменении законодательства на местах и другое.

Законодательство России об охране здоровья граждан, предусматривает обязательную форму согласия на вмешательство только отдельных видов медицинского вмешательства, при диагностике, лечения и лекарственных средств, не разрешенных к применению, участие в суррогатном материнстве, что предполагает, как одинокая, так и состоящая в браке женщина, при ее согласии и согласии супруга (если в браке) может проводить имплантацию эмбриона другой женщине, в целях ее вынашивания, требуется письменное согласие (статья 51 СК РФ) [2].

Следует обратить внимание на то, что в отличие от отказа от медицинского вмешательства, который дается в письменной форме, с указанием возможных последствий, в российском законодательстве об охране здоровья граждан не закреплена обязательная письменная форма согласия, на медицинское вмешательство. В медицинских документах карте, истории болезни предлагается письменная форма заключаемого договора (от действия к действию). Таким образом, согласие на медицинское вмешательство — это сознательное решение пациента, о дальнейших рисках медицинского вмешательства уведомлен.

Согласно ст. 160 ГК РФ — сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего её содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. В ч. 3 ст. 182 ГК РФ — представительство допускается только в случаях согласия участников (законное или добровольное), ч. 4 ст. 182 ГК РФ предполагает, что представительство не допускается лишь в случаях, когда характер сделки предполагает личное участие (например, заключение и расторжение брака).

При продаже недвижимости с согласия супруга на заключение сделки по распоряжению имуществом не требуется в следующих случаях: если имущество принадлежит супругам на праве общей долевой собственности (приватизировано на обоих супругов), или общей совместной собственности (приобретена квартира во время брака). Для выражения согласия одним супругом на совершение сделки другим достаточно лишь волеизъявления супруга и в определенных законом случаях перед совершением сделки необходимо предварительно получить нотариально удостоверенное согласие супругов ее сторон, что направлено на защиту прав и законных интересов супругов, участников гражданского правоотношения.

Согласие супруга на продажу квартиры требуется, если в свидетельстве о праве на квартиру значится один супруг. В гражданско-правовой сделке должное внимание следует уделить акцепту — согласию на заключение договора в соответствии с предложением (офертой) другой стороны, в международном праве — это одностороннее заявление о связанности условиями договора, принятие плательщиком (трассатом) по переводному векселю (тратте) обязательства оплатить вексель. Согласно статьям 145, 146 СК РФ являются родители, усыновители, опекуны. Попечитель — он представляет подопечного, в случаях болезни, которая не дает возможность совершать представляемую сделку лично.

Статья 130 СК РФ предусматривает возможность усыновления (удочерения) ребенка без согласия на то его родителей в следующих случаях: когда они не известны либо признаны судом безвестно отсутствующими, признаны судом недееспособными, лишены судом родительских прав, более шести месяцев не проживают с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

В возрасте 10 лет у несовершеннолетнего спрашивают его согласие на усыновление. В вопросах подготовки молодежи к производственному труду допускается прием на работу учащихся школ, иных учебных заведений для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда здоровью, и не нарушающего процесса обучения, в свободное от учебы время до достижения им 14 летнего возраста, с согласия одного из родителей или лица его заменяющего. Обратимся к брачному договору представляющему собой разновидность гражданско-правовых договоров, соответствует основным требованиям по форме, содержанию, свободе волеизъявления сторон (44 СК РФ).

Статья 42 СК РФ предусматривает самостоятельность в свободном волеизъявлении, изменять установленный законом режим собственности. Брачный договор по согласию сторон как в отношении уже имеющегося, так

и в отношении будущего имущества супругов. Требуется письменная форма брачного контракта, нотариально удостоверенного (ст. 421 ГК РФ). Институт брачного договора — договорного режима имущества супругов, помогает укреплению семьи, обеспечению эффективной правовой защиты сторон в современных — рыночных условиях, уменьшает количество судебных споров и конфликтов, олицетворяя собой, пример цивилизованного способа решения вопросов раздела имущества по согласию супругов.

В вопросах защиты интеллектуальной собственности и патентования использование результатов совместного труда, соавторов предполагается использование, передача его с согласия обладателей исключительных прав. В практике встречаются ситуации, когда для устранения конкуренции, лицензиату с согласия лицензиара, целесообразно самому за свой счет, запатентовать изобретения в тех странах, куда заявки не были поданы (пример: в США подана заявка на патент. Фирма заинтересованная в получении монопольного права, во всех странах мира, с согласия лицензиара и от имени российского автора за свой счет запатентовала изобретение еще в ряде стран мира). В статье «защита передаваемых прав» и «прочие условия» в лицензированном договоре, возможно оговорить согласие между партнерами любых шагов, затрагивающих условия договора.

Все изменения, дополнения должны быть оформлены в письменном виде. Законодательство России предполагает обработку персональных данных оператором только с письменного согласия субъектов персональных данных, за исключением случаев, если необходима защита жизни, здоровья, иных жизненно важных интересов субъекта, а получение его согласия не возможно.

При использовании типовых форм документов, характер информации в которых допускает включение, в них персональных данных, должны соблюдаться ряд условий, в частности — типовая форма должна предусматривать поле, в котором физическое лицо может поставить отметку о своем согласии на обработку своих персональных данных, осуществляемую без использования средств автоматизации, — прав необходимости получения письменного согласия на обработку персональных данных [10].

Конфиденциальность персональных данных — это обязательное для соблюдения оператором требование не допускать их распространения без согласия физического лица или наличия иного законного основания. Федеральным законом «О персональных данных» [4] установлен запрет на обработку персональных данных в целях продвижения товаров, работ; услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциаль-

ными потребителям с помощью средств связи, а также в целях политической агитации без получения предварительного согласия физического лица — субъекта персональных данных.

В соответствии с требованиями статьи 9 ФЗ от 27.07.06 г. «О персональных данных» [4] № 152 — ФЗ личным заявлением физическое лицо подтверждает свое согласие на обработку своих персональных данных в случае психиатрического освидетельствования и оформлении документации в соответствии со статьей 23 ч. 2 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» [5].

Статья 24 вышеуказанного закона не допускает психиатрическое освидетельствование лица без его согласия или без согласия его законного представителя, только при наличии заявления возможно принять решение о психиатрическом освидетельствовании лица.

Предполагается кроме прочего — коллективная форма согласия, к кому следует отнести: согласие — подтверждение, согласие — поддержка, «ложное» согласие, кроме того, возможно представить согласие как подчинение, разрешение, одобрение, уступка, предоставление информации, «предварительное» и «отсроченное» согласие. Полное согласие, выражается адресатом без каких — либо оговорок. Частичное согласие, выражено с условием, оговоркой (например: отлагательное, отменительное условие в брачном договоре).

Устная форма согласия (например согласие пациента на медицинское вмешательство, получение соответствующей информации о состоянии здоровья в доступной для него форме).

Законодательными актами предусмотрены сделки, подлежащие обязательному нотариальному удостоверению: рента — его разновидности (ст. 584 ГК РФ); договор залога — (п. 1 ст. 339 ГК РФ); перевод долга — (п. 4 ст. 391 ГК РФ), предварительный договор, когда для основного договора предусмотрена обязательная нотариальная

форма (п. 2 ст. 429 ГК РФ) и другие [1]. Данное требование по форме сделок основано на их значимости и эффективности сделок в вопросах защиты имущественных прав и интересов участников правоотношений.

Министерство Юстиции России установило согласие на выезд несовершеннолетнего на выезд за границу [6], предполагает по общим правилам гражданского законодательства, срок действия согласия второго родителя, законного представителя, который определяется календарной датой, или истечением периода времени, который может исчисляться годами, месяцами, неделями, днями, часами. Выезд ребенка за границу в сопровождение лица, которое не является законным представителем, возможен только при наличии нотариально заверенного согласия обоих родителей или от законного представителя несовершеннолетнего [3].

Законодательство «О государственной службе и противодействию коррупции», предполагает согласие гражданского служащего в письменной форме. Рекомендуются предоставить гражданскому служащему возможность выразить согласие на назначение и заверить его личной подписью непосредственно на уведомление [8].

Несоблюдение формы обращения за получением согласия, отсутствие необходимых документов и материалов в электронной форме, несоблюдение условий, нарушение формы обращения влечет за собой негативные последствия для лица, субъекта правоотношения. Последствия нарушения порядка получения предварительного согласия — невозможно заключить основной договор в рамках действующего законодательства.

Правовые формы обращения за согласием обеспечивают объективное, всестороннее, своевременное его рассмотрение как с участием лица обратившегося, так и в электронной форме. Обращение может быть прекращено по собственной инициативе лица, по решению государственного органа, органа местного самоуправления, куда он направляет обращение, в судебном порядке путем подачи: заявления, ходатайства, жалобы, петиции.

ЛИТЕРАТУРА

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // <http://www.pravo.gov.ru> — 29.12.2017
2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // <http://www.pravo.gov.ru> — 29.12.2017
3. Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ (ред. от 19.02.2018) «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» // Российская газета, № 159, 22.08.1996.
4. Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О персональных данных» // <http://www.pravo.gov.ru> — 30.07.2017
5. Закон РФ от 02.07.1992 № 3185-1 (ред. от 03.07.2016) «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Ведомости СНД и ВС РФ, 20.08.1992, № 33, ст. 1913.
6. Письмо Минюста России от 19.12.2017 № 12-158024/17 «О нотариальном удостоверении согласия на выезд ребенка за пределы Российской Федерации» // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_291033/

7. Дятлов Е. В. Согласие третьих лиц на совершение сделки в гражданском праве: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.03 / Дятлов Евгений Владимирович; [Место защиты: Рос. гос. гуманитар. ун-т (РГГУ)]. — Москва, 2014. — 154 с.
8. Жильцов, В. И. Государственная служба: показатели и критерии эффективности функционирования. — М.: Изд-во РАГС, 2010.
9. Касаткин С.Н. О формах согласия в гражданском праве // Юридическая наука и практика: проблемы современности и перспективы развития: материалы I Всероссийской научно-практической конференции — Нижний Новгород: АНО НОЦ «ЦЕЗИУС», 2013. — С. 36–38
10. Куняев Н. Н. Правовое обеспечение национальных интересов Российской Федерации в информационной сфере. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / Куняев Н. Н. — М., 2010. — 55 с.

© Гуртовая Анастасия Дмитриевна (anst.gurtovaya@yandex.ru).

Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»



Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации